

学校编码: 10384

分类号\_\_\_\_\_密级\_\_\_\_\_

学号: X200208105

UDC\_\_\_\_\_

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

合同诈骗罪的司法认定问题研究

The Research on the Determination of Some Legal

Issues about Crime of Contractual Fraud

魏武鸣

指导教师姓名: 李兰英 副教授

专 业 名 称: 法 律 硕 士

论文提交日期: 2006 年 11 月

论文答辩时间: 2006 年 月

学位授予日期: 2006 年 月

答辩委员会主席:\_\_\_\_\_

评 阅 人:\_\_\_\_\_

2006 年 11 月

## 厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

## 厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版，有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅，有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索，有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

1、保密（ ），在          年解密后适用本授权书。

2、不保密（ ）

（请在以上相应括号内打“√”）

作者签名：

日期：      年    月    日

导师签名：

日期：      年    月    日

## 内 容 摘 要

合同诈骗罪是 1997 年刑法修订时从诈骗罪分离出来的新罪名。司法实践中处理本罪时经常遇到的行为人主观上非法占有目的的认定、口头合同能否构成本罪、自然人以单位名义实施本罪的认定以及本罪的数额等诸多问题同时也是理论界关注的热点。

本文共设五个部分。引言部分简要说明了笔者以本罪作为研究课题的原由。第一章重点论述了单位等特殊主体实施本罪的认定,提出单位构成本罪必须符合法定的范围和条件;单位的派出机构可单独构成本罪,而单位的职能部门实施本罪则应区分情形分别认定;个人以单位名义实施本罪,除非犯罪所得归单位所有,单位明知是犯罪仍予以追认的,应以自然人犯罪论处;合同担保人、代理人在不同情形下利用合同实施诈骗应区分情形分别认定;在表见代理下不构成合同诈骗罪。第二章重点论述了本罪主观故意的内涵与非法占有目的的认定,并根据多年的司法实践,提出可以推定行为人主观上具有非法占有目的的十种情形,同时指出进行司法推定不应忽视对行为人的辩解的合理排除。第三章重点论述了本罪在司法认定中对客观方面要件的理解与把握,指出本罪中的合同的本质特征应系在市场交易过程中签订、履行的,具有财产内容且能体现合同当事人之间财产关系的;本罪中合同的形式不应仅限于书面合同,不能以非书面形式合同的证据难以查找、固定为由将其排除在本罪的范围之外;司法认定中确定是否系以其他方法实施本罪,应把握本罪客观方面的本质特征,即在签订、履行合同过程中,采取了虚构事实、隐瞒真相的欺骗行为;同时针对本罪在司法认定中常见的罪数形态问题,论述了本罪与他罪在牵连与竞合等不同情形之下的认定与处理。第四章重点论述了本罪的犯罪对象的范围,指出本罪的犯罪对象除了财物以外,还应包括其他可以直接转化为财物或直接以金钱计价的财产性利益;并论述了本罪所涉及到的不同数额对定罪与量刑的影响。第五章结合理论界的争议焦点和司法实践中处理本罪遇到的实际问题,指出本罪在立法上存在的五个方面缺陷,并提出相应的完善建议。

**关键词:** 合同诈骗; 司法认定; 实务研究

## ABSTRACT

Contractual fraud crime is separated from fraud crime as a new crime when the criminal law was revised in 1997. The problems encountered in judiciary practice are also attracting the attention of those scholars, including the determination of the purpose of illegal possession, whether oral contracts could become one of the contract types in this crime, the determination of the situation in which the citizen commits the crime in the name of the units and the fraud amount.

This paper consists of five parts. Preface briefly identifies the reason why the writer chooses this topic to do the research. Chapter 1 discusses how to determine that the special subjects such as unit commit the crime. The points put forward are as follows: The unit committing the crime must live up to the conditions given in the law; The independent organization set up by the unit can constitute the subject of this crime; and whether the functional divisions of the unit can constitute as well should determine respectively basing on different situations; Individuals committing the crime in the name of the unit should be convicted as natural body unless the income coming from the crime goes to the unit and the unit knows perfectly well it is crime income and still confirms the acceptance; The fraud committed by the contract guarantor and agent in different situations should be identified respectively on the basis of different circumstances; Agency of estoppel could not make up of this crime. Chapter 2 focuses on the description of the meaning of the *mens rea* of this crime and the determination of the purpose of illegal possession. In addition, the writer, basing on his work experience, puts forward ten circumstance under which the committor can be presumed to have the purpose of illegal possession. Chapter 3 makes a discussion on how to understand and determine the *actus rea* of this crime. The writer points out that the contract should be made and fulfil the course of market trade-off and have property contents and can embody the property relationship between the contract parties; The types of the contract in this crime should not be limited to written contract; It is not proper to exclude the non-written contract merely because the evidences appear difficult to collect and fix; The judiciary determination of whether the crime is committed in other ways should base on whether the offender takes the method of making up facts or concealing the truth during the period of signing and

fulfilling contract; This paper also discusses the issue of plural crimes which are frequently encountered in practice. Chapter 4 puts the argument on the object's range of the crime. The writer advanced that the object not only includes the property, but also the property benefits which can transform to property or can be directly evaluated in money. In addition, the argument also touches the influence of the different fraud amount on the conviction and sentencing. Chapter five points out the existence of five limitations in the legislation and develops corresponding suggestions on how to improve them, combining the controversy in theory and the problems encountered in practice.

**Keyword:** Crime of contractual fraud; The judiciary determination;  
The study of the judiciary practice

## 目 录

前 言 .....	1
第一章 合同诈骗罪特殊主体的认定 .....	2
一、单位利用合同实施诈骗活动的认定 .....	2
二、合同担保人或代理人利用合同实施诈骗活动的认定 .....	6
第二章 合同诈骗罪的主观故意与非法占有目的的认定 .....	11
一、合同诈骗罪主观故意的内涵 .....	11
二、非法占有目的的理解 .....	12
三、非法占有目的的认定 .....	18
第三章 合同诈骗罪客观要件的认定 .....	22
一、合同诈骗行为必须是在签订、履行合同的过程中实施的 .....	22
二、行为人采取了虚构事实、隐瞒真相的方法，骗取合同对方当事人 的财物或其他财产性利益 .....	25
三、合同诈骗罪罪数形态的认定与处理 .....	29
第四章 合同诈骗罪对象的认定 .....	32
一、合同诈骗罪对象的争议 .....	32
二、合同诈骗罪对象的范围 .....	32
三、合同诈骗罪不同数额对定罪与量刑的影响 .....	35
第五章 合同诈骗罪的立法完善建议 .....	37
一、“签订”合同应改为“订立”合同 .....	37
二、犯罪对象的外延应明确包括其他财产性利益 .....	37
三、本罪的追诉标准不应仅限于单一的数额标准 .....	38
四、应增设相应的资格刑 .....	38
五、建议增设“恶意逃废合同债务罪” .....	39
参考文献 .....	41

厦门大学博硕士论文摘要库



## CONTENTS

<b>Preface .....</b>	<b>1</b>
<b>Chapter 1 Determination of special subject of contractual fraud crime.....</b>	<b>2</b>
Section 1 The determination of the activity of which the unit make use to commit the contractual fraud .....	2
Section 2 The determination of the activity of which the contract guarantor or agent make use to commit the contractual fraud.....	6
<b>Chapter 2 The Determination of the intention and the aim of illegal possession in contractual fraud crime .....</b>	<b>11</b>
Section 1 The meaning of the <i>mens rea</i> of contractual fraud crime .....	11
Section 2 The understanding of the purpose of illegal possession .....	12
Section 3 The determination of the purpose of illegal possession.....	18
<b>Chapter 3 The Determination of the <i>actus rea</i> of contractual fraud crime.....</b>	<b>22</b>
Section 1 The contractual fraud behavior must be done in the course of signing and performing contract .....	22
Section 2 The offender takes the method of making up the facts or concealing the truth to defraud the properties or other property benefits of the other party of the contract.....	25
Section 3 The determination and the dealing of the plural crimes in contractual fraud crime .....	29
<b>Chapter 4 The determination of the object of the contractual fraud crime.....</b>	<b>32</b>
Section 1 The controversy of the object of contractual fraud crime.....	32
Section 2 The scope of the object of contractual fraud crime .....	32
Section 3 The influence of fraud amount on the conviction and sentencing ...	35
<b>Chapter 5 The suggestions on the legislation about contractual fraud crime.....</b>	<b>37</b>

Section 1	<i>Signing</i> contract should change for <i>making</i> contract.....	37
Section 2	The crime object's range should include other property benefits.....	37
Section 3	The prosecuting fraud amount of the crime should not be limited to the single standard .....	38
Section 4	Qualification punishment should be added .....	38
Section 5	The suggestion on establishing a new crime, <i>advoiding and deleting the contract obligations</i> .....	39
<b>Bibliography</b>	.....	41

## 前 言

之所以选择合同诈骗罪作为自己硕士学位论文的研究方向,是因为近几年自己在承办几起合同诈骗案件的过程中,发现本罪无论在立法上,还是在司法认定方面都存在一些值得研究的问题。其中,最突出的莫过于行为人主观上非法占有目的的认定问题。而这个问题不仅对本罪的认定,对其他诈骗犯罪以及刑法分则所规定的其他侵财类犯罪的认定都有着关键性的影响。当然,本罪的形式是否限于书面形式、自然人以单位名义实施本罪应如何认定以及本罪不同数额之间的联系与区别等诸多问题,都影响着本罪个案的认定。上述问题在司法实践中经常遇到。而上述问题的存在,不仅仅是办案人员主观认识方面的原因,也有本罪在立法上的不尽完善和理论研究未及时跟进的原因。

笔者虽然在刑事司法一线工作多年,积累了一定的司法实践经验,但理论水平非常有限。尽管如此,笔者仍试图本着一名普通司法工作者与刑法理论研究爱好者的责任感,不揣浅陋,在多年司法实践的基础上,对本罪在司法认定中常见的争议性问题进行一些理论上的研究和探讨。一方面是想借此机会对合同诈骗罪作一番系统的学习和研究;另一方面也想对理论界关于本罪一些有争议的问题,结合办案实际,着眼于服务司法实践,谈一谈粗浅的看法,力图对本罪在司法认定中的部分问题有所创新。因水平有限,文中错漏之处难免,部分观点也不一定正确,敬请各位老师与同仁批评指教。

## 第一章 合同诈骗罪特殊主体的认定

### 一、单位及其派出机构、职能部门实施合同诈骗活动的认定

根据刑法总则第 30 条的规定，公司、企业、事业单位、机关、团体实施的危害社会的行为，法律规定为单位犯罪的，应当负刑事责任。那么上述单位以非法占有为目的，在签订、履行合同的过程中，虚构事实、隐瞒真相，骗取对方当事人财物或其他财产性利益，数额较大或者情节严重的，根据刑法分则第 231 条和 224 条的规定，应当以单位合同诈骗罪论处。

#### （一）单位构成合同诈骗罪的范围和条件

根据我国刑法的规定，构成单位犯罪的单位范围十分宽泛。而对合同诈骗罪的单位主体范围，立法上未作任何特别的限制。因此，凡是刑法总则第 30 条规定的公司、企业、事业单位、机关、团体都能够成为合同诈骗罪的单位。但根据单位犯罪的一般理论，上述单位要符合单位犯罪的主体要求，必须具备如下几个条件：

1、必须依法成立。具体而言，公司须根据公司法规定的条件和程序设立，企业须根据企业法的规定设立，机关和事业单位须根据相关组织法的规定设立，团体则须依据《社会团体登记管理条例》等规定设立。依法成立是区别非法成立的组织、单位内部的职能部门和作为合法社会组织的单位的重要标志。就单位犯罪的单位主体资格而言，依法成立不仅包括程序合法和设立根据合法这两个方面，同时还应包括设立的目的合法。这不仅要求单位设立的目的和宗旨不能违背法律、法规的禁止性规定，设立的程序必须符合法律规定，单位的活动也必须依法进行。如果个人为了进行违法犯罪活动而设立公司、企业、事业单位等单位，或者依法设立公司、企业、事业单位等单位后，以从事违法犯罪活动为主的，其犯罪行为均不能以单位犯罪论处，而是自然人犯罪。比如，行为人为了骗取他人财物，专门注册登记设立一家公司，而后以公司的名义，利用合同骗取对方当事人财物的，即不能以单位合同诈骗罪论处。因为在这种情况下，公司只是行为人为了实现自己利用合同骗取他人财物这一非法目的的工具而已。

2、必须拥有独立的财产和经费，有独立的名称、组织机构和场所，具有刑

事责任能力。不论是公司、企业，还是事业单位、机关、团体，要依法开展活动、行使自己的权利、履行自己的职责或者义务，均必须具有独立的财产和经费，有独立的名称、组织机构和场所。单位的组织机构特别是决策机构是否健全是判断单位是否具有辨认和控制自己行为能力的一个重要标准；单位是否具有独立或者相对独立的财产和经费，既是单位参加各种法律关系和承担相应法律责任的物质基础，也是判断其是否具有接受刑罚处罚能力的标准；单位成员是否组织化，亦即单位犯罪的意志是否由单位成员组成的决策机构形成，单位犯罪行为是否由单位成员组成的执行机构进行，是对单位犯罪中的自然人判处刑罚的主体基础。依法成立的单位是个有机整体，单位犯罪后除非被解散，它仍将继续存在，不会因为部分财产和人员受到刑罚处罚而整体归于消灭。

## （二）单位的派出机构、职能部门实施合同诈骗活动的认定

司法实践中，对于单位的派出机构和职能部门是否可以构成单位犯罪争议颇大。前者如机关的派出机构、公司企业的分公司，往往是单位基于管理或经营的需要，在一定的区域或社区内设立的，具有相对的独立性。若上述派出机构瞒着其上级主管单位，以自己的名义单独实施合同诈骗犯罪活动，犯罪所得没有上缴其主管单位，其犯罪行为又未被上级主管单位认可或追认的，可以构成单位犯罪。

而对于单位内部的职能部门，往往是单位根据职能分工的不同而设立的具体业务或工作部门，比如机关的科室，公司的生产、销售部门，企业的车间等等，一般在人员、财产和经费的调控等方面均不具有独立性。上述职能部门的负责人或其他直接责任人员，瞒着单位决策机构及其他管理机构，单独以本部门的名义，实施合同诈骗犯罪活动，犯罪所得又归部门集体所有，而未上缴单位的，是否可以构成单位犯罪，争议较大。根据《全国法院审理金融犯罪案件工作座谈会纪要》的精神，单位内部的职能部门和其派出机构一样，若以自己的名义实施犯罪，非法所得归自己所有的，应认定为单位犯罪。但该纪要没有明确应当如何处罚。实践中，单位内部的职能部门与其派出机构不管是在财产和经费的独立性方面，还是在集体意志的形成和执行等方面均存在着明显的不同。一般情况下，后者不仅拥有相对独立的财产和经费，而且还有相对独立的决策和执行组织，在上级主管单位的授权范围内，可以以自己的名义独立开展活动，并以自己所拥有的相对独立的财产和经费独立对外承担相应的法律责任。而作为单位直接管理的职能部门，

显然无法拥有后者所具备的上述独立性。故有论者认为,单位内部的职能部门本身不具有法人地位,若其有相对独立的财产,可以该部门作为单位犯罪的主体承担刑事责任;若没有相对独立的财产,则应以其所属单位作为单位犯罪的主体承担刑事责任。<sup>①</sup>上述观点实际上是根据上述纪要规定的精神,提供对职能部门以自己的名义实施犯罪因而构成单位犯罪的可能的处罚方式。笔者对此不敢苟同。首先,单位内部的职能部门一般都不具有的独立的财产和经费。即便有一定的财产和经费,也如同其组成人员一样,职能部门自身并不具有独立的支配或调控权,而须受单位的统一、直接的支配与控制。其次,如上所述,仅有独立的财产和经费并非构成单位犯罪的单位主体资格的充分条件,而只是必要条件。是否具有独立的决策能力和自主活动能力是实践中认定是否符合单位犯罪主体资格的重要条件。而职能部门内部并没有独立于单位的决策和执行组织。第三,虽然我国刑法未对单位犯罪的单位范围作明确或严格的限定,但绝不能为了迎合打击犯罪的需要而随意扩大单位的外延。与上述观点紧密相联的是被部分学者所推崇的区分单位犯罪和个人犯罪的二个关键因素,即单位犯罪应当同时具备犯罪意志的整体性和利益归属的团体性这两个特征。<sup>②</sup>其中单位犯罪的犯罪意志的“整体性”在实践中常易被有意无意地与单位意志等同起来。其实,只有单位决策机构的意志才是单位意志,单位执行机构也只有在单位意志支配下的行为才是单位行为。若因单位职能部门的意志具有一定的整体性,而将其视为单位意志,并将职能部门因此所实施的犯罪活动归责于单位,不仅可能罪及无辜的单位,严重违反我国刑法的主、客相统一原则,而且也将轻纵那些以职能部门的名义实施犯罪活动的自然人。

笔者认为,职能部门的负责人和其他直接责任人员打着部门的旗号,利用合同实施诈骗,违法所得归自己所有的,不构成单位合同诈骗罪,而是自然人共同实施的合同诈骗罪。因为一方面,部门负责人和其他直接责任的共同犯罪故意并非单位意志;另一方面,违法所得归部门集体所有其实质是由参与犯罪的各自然人共同所有。至于各共同犯罪人如何瓜分违法所得、未参与实施犯罪的部门其他人员是否分得只是共同犯罪人内部的分赃问题,不能影响共同犯罪的成立。正如

<sup>①</sup> 参见段启俊.单位合同诈骗罪若干问题研究[J].中国刑事法杂志,2005,(2):39.

<sup>②</sup> 参见肖中华.论合同诈骗罪认定中的若干问题[J].政法论丛,2002,(2):10.

前些年在查处厦门远华特大走私案的过程中,发现并查处的海关个别部门,由部门负责人决定或授意,部门其他工作人员具体经办,集体收受走私犯罪分子贿赂,公开为走私犯罪分子的走私活动大开绿灯。从表面上看,上述部门的行为完全符合单位受贿罪的特征。但究其实质,仍是部门负责人与其他直接责任人员为了获取非法利益,置党纪国法于不顾,利用国家赋予他们的职权,共同配合,互相分工,分别利用各自手中的职权,为走私犯罪分子谋取不法利益,并非法收受贿赂归自己所有,其实质是共同受贿罪,而不应以单位受贿罪论处。

### (三) 个人以单位的名义利用合同实施诈骗犯罪活动的认定

这个问题在实践中较为常见,司法认定过程中意见也不尽一致,如笔者承办的被告人苏某合同诈骗案。被告人苏某先后以自己或他人名义注册成立多家公司,上述公司实际上均由其一人控制。公司成立之初,被告人苏某曾以其中几家公司的名义从事过正常的粮食购销业务,但因之后染上赌博恶习,不仅所获利润被其挥霍一空,就连应当支付给供货方的巨额货款也被其挥霍殆尽。在其名下的公司没有任何实质意义的资产、所欠巨额债务又无法偿还、也没有其他可供担保的财产的情况下,被告人苏某又以其中一家公司的名义与某运输公司签订融资租赁协议,约定由该运输公司出资购进被告人苏某所指定的大型货运车辆并交给苏某使用,苏某每月向该运输公司支付购车本息及其他管理费用,四年期满后,若苏某付清所有费用,货运车辆归苏某所有。苏某收到货运车辆并经营数月之后,发现难以赢利,而原债权人则一直逼其还债,遂萌生将上述车辆交给原债权人折抵欠款的念头。为防止运输公司发觉,被告人苏某在无力按月付清购车本息及其他管理费的情况下,仍按月与运输公司结算一次,并留下欠条等书面保证,以示其仍有继续履行合同的诚意。之后即瞒着运输公司将上述货运车辆全部交原债权人抵债。运输公司得知真相后,即向被告人苏某催讨未付部分的购车本息及其他管理费用,但遭被告人苏某拒绝。运输公司便要求被告人苏某返还相同价值的车辆,也遭拒绝。之后,被告人苏某即频繁更换电话号码、隐藏自己的行踪,极力躲避运输公司的催讨。本案被告人苏某在没有实际履行能力和保证的情况下,以公司的名义与运输公司签订融资租赁合同,在履行合同的过程中,隐瞒其欲将车辆非法处分的真实企图,将车辆交给他人折抵债务后逃匿,给运输公司造成巨额经济损失。其行为已经构成合同诈骗罪,但是否属于单位犯罪,有二种不同的

意见。第一种意见认为,被告人苏某所经营的公司合同履行过程中骗取他人财物,但苏某并未将所骗取的财物归个人所有,而是用于归还其公司的其他欠款,因此是单位合同诈骗罪;第二种意见认为,被告人苏某虽然是以公司的名义与其他单位签订合同,但一方面其名下的几家公司实际上均由其一人控制,公司的财产包括正常的经营收入也由其个人随意支配;另一方面,其将公司正常经营收入包括应付款项用于个人赌博并挥霍一空,因此欠下巨额债务,并在这种情况下又以公司的名义利用合同骗取他人财物,所骗财物用于归还因个人赌博而欠下的巨额债务。根据最高人民法院《关于审理单位犯罪案件具体应用法律若干问题的解释》第三条的规定,<sup>①</sup>被告人苏某的行为显系自然人犯罪。

笔者赞同第二种意见。实践中,对于个人以单位名义实施合同诈骗犯罪活动如何区分是单位犯罪还是自然人犯罪,应当从犯罪意志的单位性和违法所得归属的单位性这二个方面去把握。也就是说,个人以单位名义实施合同诈骗犯罪活动,首先应当查明其以单位名义实施合同诈骗犯罪活动是否经单位决策机构的同意、认可或追认;其次要查明犯罪所得是归个人还是单位所有。如个人未经单位决策机构同意、认可或追认而实施的合同诈骗犯罪,犯罪所得又归属于个人所有的,应以自然人合同诈骗罪论处。但如个人未经单位决策机构同意、认可而以单位名义实施合同诈骗犯罪活动,事后将犯罪所得交单位所有的,单位明知系犯罪所得而追认的,则应以单位犯罪论处。

## 二、合同担保人或代理人利用合同实施诈骗活动的认定

### (一) 合同担保人利用合同实施诈骗行为的认定

通常情况下,在市场交易过程中,当事人为了保证合同履行、合同目的得以顺利实现,往往要求对方当事人提供或主动提供保障债权实现的担保。除留置和定金这两种担保方式一般须由当事人本人提供外,其他三种担保都可能涉及到当事人以外的第三人,即合同担保人。一般情况下,为一方当事人向对方当事人提供保证、抵押或质押的担保人,除非当事人委托或特别授权,只须提供合法、有效的担保,而无须代主合同当事人签订、履行合同。但若合同担保人介入主合同当事人利用合同骗取主合同对方当事人财物的犯罪活动中,或者合同担保人利用

<sup>①</sup> 该条规定:盗用单位名义实施犯罪,违法所得由实施犯罪的个人私分的,依照刑法有关自然人犯罪的规定处罚。



Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to [etd@xmu.edu.cn](mailto:etd@xmu.edu.cn) for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库